

论  
虚  
报  
注  
册  
资  
本  
罪

学校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学号: 200308008

UDC\_\_\_\_\_

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

论虚报注册资本罪

On the Crime of Falsely Declaring  
the Capital to Be Registered

蓝 景 贤

蓝  
景  
贤

指  
导  
教  
师  
:  
陈  
立  
教  
授

指导教师姓名: 陈 立 教 授

专 业 名 称: 刑 法 学

论文提交日期: 2006 年 4 月

论文答辩时间: 2006 年 月

学位授予日期: 2006 年 月

答辩委员会主席:\_\_\_\_\_

评 阅 人:\_\_\_\_\_

厦  
门  
大  
学

2006 年 4 月

# 厦门大学学位论文原创性声明

兹呈交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：

年 月 日

# 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版,有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅,有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索,有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

- 1、保密（ ），在 年解密后适用本授权书。
- 2、不保密（ ）

(请在以上相应括号内打“√”)

作者签名: \_\_\_\_\_ 日期: \_\_\_\_\_ 年 月 日

导师签名: 日期: 年 月 日

## 内 容 摘 要

本文依托公司法和刑法的相关理论，通过对各国立法的比较研究，以虚报注册资本罪的立法简况为全文研究的逻辑起点，以现行司法实务认定之疑难问题为主要研究对象，以虚报注册资本罪的构成特征为重点阐述内容，对有关本罪的一系列理论和司法实务问题进行了论述。

全文共分三个部分：

第一章是对虚报注册资本罪立法简况的介绍，包括本罪的概念、立法目的、犯罪性质，以及对具有典型意义的各国注册资本犯罪立法例的比较，目的在于勾勒本罪的立法由来和目前国际上关于本罪的立法水平，为下文的论述作铺垫。

第二章对虚报注册资本罪构成特征方面的具体认定问题进行了阐述，是全文的重心所在。其中，对本罪客体和主体的认定首当其冲，为重中之重。笔者通过对公司登记管理制度立法精神的分析，认为虚报注册资本罪侵犯的客体是公司财产所有权；通过对本罪犯罪主体的分类论述，厘清了主体认定上的疑难问题。另外，学界对本罪客观要件的认定存在诸多分歧，某些见解甚而有误导司法实践之嫌；而在主观要件的阐述上，也是一语带过，至于理由何在，语焉不详，该部分内容专就这些问题展开阐述，以清晰其认识。

第三章是对目前司法实践中虚报注册资本罪认定和处罚上存在的疑难问题再作进一步的论述，主要围绕罪与非罪、虚报注册资本罪与虚假出资罪的比较，以及本罪单位刑事责任的检讨等三个问题提出自己的观点。

**关 键 词：**比较 构成特征 认定

厦门大学博硕士论文摘要库

## ABSTRACT

According to the correlative theories of Corporation Law and Criminal Law, and by comparing and studying various countries' legislations, the article presents the difficult issues of setting present judicatory cognizance as the main objects of study, when the brief legislative situation as its logical foundation. Then, it focuses on the constitutional character of the crime of falsely declaring the capital to be registered, discussing a series of judicatory and academic matters of the crime.

The article contains four chapters:

### Chapter 1 Introduction

The article begins with a brief introduction to the legislation of the crime of falsely declaring the capital to be registered, which includes the concept of the crime, the goals of the legislation, the nature of the crime, and the comparison of some countries' typical legislative cases, with purposes of describing an outline of "causes" of the crime and the international legislative level of the crime at present time. Therefore, all the above discussion can provide the solid foundations for the following parts.

### Chapter 2 Discussion

This unit deals with issues of concrete cognizance of falsely declaring the capital to be registered, which is the main point of the whole article. Among them, the cognizance of the object and the subject of the crime are the most important of all. After analyzing legislative spirit of the System of Register Administration of Company, the author holds the view that the object of the crime is ownership of corporate. Further, the author classifies the subject of the crime and elaborates it in details in the hope of clarifying those difficult issues of its cognizance. In addition, there are many different points of view on the cognizance of objective elements of the crime in academic circles, some of which may even misguide justice practice. What's more, when some experts discuss subjective elements of the crime, they always mention it briefly and unclearly. This chapter focuses on these main issues, just to make their cognizance clear enough to understand.

### Chapter 3 Further Discussion

This unit discusses difficult issues of the cognizance and punishment of the

crime on present justice practice. It centers on the author's own point of view on the following: guilt and innocence, comparison between the crime of falsely declaring the capital to be registered and the crime of making a false capital contribution, and criminal responsibility for legal persons of the crime.

**Key Words:** Comparison; Constitutional Character; Cognizance

厦门大学博士论文摘要库

## 目 录

前 言 .....	1
第一章 罪名概述 .....	3
第一节 虚报注册资本罪的立法简况 .....	3
一、虚报注册资本罪的概念与立法目的 .....	3
二、虚报注册资本罪的犯罪性质 .....	5
第二节 注册资本犯罪的比较法考察 .....	6
一、德国法 .....	7
二、日本法 .....	8
三、韩国法 .....	9
四、法国法 .....	9
五、美国法 .....	10
第二章 虚报注册资本罪构成特征之解析 .....	11
第一节 客体的反思与重构 .....	11
一、各家观点及其评析 .....	11
二、公司财产所有权说之提倡 .....	14
第二节 客观要件 .....	15
一、行为人虚报的是公司注册资本 .....	16
二、犯罪手段是使用虚假证明文件或者采取其它欺诈手段 .....	17
三、欺骗的对象是公司登记主管部门，并取得公司登记 .....	18
四、行为人虚报注册资本必须具备数额巨大、后果严重或者 有其他严重情节 .....	19
第三节 主体的认定 .....	19
一、主体的资格与范围 .....	19
二、问题公司与单位犯罪主体认定 .....	21
第四节 主观要件 .....	23
一、本罪的主观要件只能是故意 .....	23



二、本罪故意的认识内容 .....	25
<b>第三章 虚报注册资本罪的认定与处罚 .....</b>	<b>27</b>
第一节 先虚后实情况下的罪与非罪 .....	27
第二节 虚报注册资本罪与虚假出资罪的区别 .....	28
一、罪数形态的认定 .....	28
二、立法建议 .....	32
第三节 本罪单位刑事责任之立法检讨 .....	34
一、单一罚金刑的弊端 .....	34
二、增设主刑刑种之立法建议 .....	35
结语 .....	36
参考文献 .....	37

## CONTENTS

<b>Introduction .....</b>	<b>1</b>
<b>Chapter 1 An Introduction of the Concept of the Crime</b>	
<b>of Falsely Declaring the Capital to be Registered.....</b>	<b>3</b>
<b>Subchapter1 General Situation of the Law about the Crime.....</b>	<b>3</b>
Section 1 Concept and the Legislative Purpose of the Crime .....	3
Section 2 Criminal Character of the Crime.....	5
<b>Subchapter 2 A Review on the Crime by Comparing Different Laws.....</b>	<b>6</b>
Section 1 Germany Law .....	7
Section 2 Japanese Law.....	8
Section 3 Korean Law .....	9
Section 4 French Law.....	9
Section 5 American Law .....	10
<b>Chapter 2 Analysis of the Constitutive Character of the Crime .....</b>	<b>11</b>
<b>Subchapter 1 Rethinking and Rebuilding of the Object of the Crime.....</b>	<b>11</b>
Section 1 An Introduction and Analysis of Different Viewpoints .....	11
Section 2 Affirmation of the Doctrine of Ownership of Corporation.....	14
<b>Subchapter 2 Objective Elements of the Crime .....</b>	<b>15</b>
Section 1 It is the Capital to Be Registered that the Man Falsely Declared ....	16
Section 2 The Criminal Means Are Making Use of False Certificates or other Fraudulent means.....	17
Section 3 A man Obtains the Registration by Deceiving the Competent Company Registration Authority .....	18
Section 4 The Amount of the Falsely Registered Capital Is Huge, and the Consequence Are Serious or There Are Other Serious Circumstances.....	19
<b>Subchapter 3 Cognizance of the Subject of the Crime .....</b>	<b>19</b>
Section 1 Qualification and Range of the Subject of the Crime.....	19
Section 2 Cognizance of Defective Corp. and the Subject of Corporate Crime .....	21

<b>Subchapter 4</b>	<b>Subjective Elements of the Crime</b> .....	23
Section 1	The Subjective Element of the Crime is willfulness Only .....	23
Section 2	Cognitive Contents of Willfulness of the Crime .....	25
<b>Chapter 3</b>	<b>Cognizance and Punishment of the Crime</b> .....	27
<b>Subchapter 1</b>	<b>Should it Be Guilt or Innocence If the Registered Capital     Become Enough Though It Is Falsely Declared Before</b> .....	27
<b>Subchapter 2</b>	<b>Comparison Between the Crime of Falsely Declaring the     Capital to be Registered and the Crime of Making A False     Capital Contribution</b> .....	28
Section 1	Cognizance of the Form of Quantity of Crime .....	28
Section 2	Proposals for Amending the Criminal Law .....	32
<b>Subchapter 3</b>	<b>A Review of the Provision Concerning the Criminal     Responsibility for Legal Ones of the Crime</b> .....	34
Section 1	Shortcomings of Punishment of Fine Only .....	34
Section 2	Legislative Proposals of Adding Types of Principal Punishment ....	35
<b>Conclusion</b>	.....	36
<b>Bibliography</b>	.....	37

## 前 言

虚报注册资本罪在我国《刑法》中是一个不起眼的罪名，司法实务上出现的频率也很小，一些刑法学教材更是一语带过，给人的印象是，虚报注册资本罪似乎不算一回事。但就是这么一个小罪名，在理论和司法实务上却存在诸多争议。

首先是本罪保护的客体究竟为何，有重新认识的必要。通说认为，本罪的客体是公司登记管理制度，但作为一种行政犯，这种见解并没有真正揭示其实质违法内容，犯罪属性亦是含糊不清。其次，因虚报注册资本导致公司瑕疵设立，目标公司是否可以成为本罪的犯罪主体；本罪与虚假出资罪之间属于何种罪数形态，其实然状态又是什么，都不无疑问。最后，本罪的客观行为在司法认定上也存在种种困难，法条规定与现实情况出入很大，随着我国社会经济生活的发展，新的犯罪方式、手段层出不穷，对其正确理解于司法认定具有现实的意义。总而言之，无论是理论还是司法实务，这都是一个值得研究的课题。

正如德国学者拉伦茨所言，“法学首须履行一项实际的任务，此点应无疑义。这项任务在成文法的国家是这样产生的：法律不仅必须被一再解释，也必须被‘填补漏洞’，并且要配合情势的演变；此外，因为复杂性提高，对概观性及规范间的相互协调之需求亦相对增加；最后，因‘同等标准’的原则（即正义的思想）会产生避免评价矛盾的要求。借着处理由法律及法院裁判中获得的素材，法学努力在现行法及其基本评价范围内，取得解决法律问题的具体标准，并借此对法律事件作出判断”。<sup>①</sup>有鉴于此，本文立足于解决司法实务问题，试图对本罪认定及处罚上的争议问题作出判断，期待“取得解决法律问题的具体标准”。当然，实务认定的前提建立在对理论的准确把握上，公司法、经济刑法的理论发展走向于本罪关系重大，本文也试图通过介绍公司资本制度和经济刑法的理论研究成果，以期对注册资本的刑事立法形成准确的定位。

<sup>①</sup> [德]卡尔·拉伦茨.法学方法论[M].陈爱娥译,北京:商务印书馆,2003.112.

## 第一章 罪名概述

### 第一节 虚报注册资本罪的立法简况

本罪是我国 1997 年修订刑法典新增加的罪名之一。改革开放以后,国内市场经济飞速发展,各种市场主体,尤其是企业,在经济活动中相当活跃。为规范并适应现代企业的发展需要,我国于 1994 年出台了《公司法》。该法对设立有限责任公司和股份有限公司设置了最低注册资本额。紧接着,为了回应公司法“依法追究刑事责任”的规定,维护公司注册资本制度,1995 年 2 月全国人大常委会通过了《关于惩治违反公司法的犯罪的决定》。该决定对虚报注册资本行为作出了规定,两年之后,该罪被略加修改纳入新刑法典。研究就是回忆。本节拟对虚报注册资本罪的概念、立法目的、犯罪性质等方面作概要性的介绍,通过这些介绍,为研究虚报注册资本行为提供回顾和思考的理论依据。

#### 一、虚报注册资本罪的概念与立法目的

根据我国《刑法》第 158 条的规定,虚报注册资本罪是指申请公司登记的个人或者单位,在申请公司登记的过程中,使用虚假的证明文件或者其他欺诈手段虚报注册资本,欺骗公司登记主管部门,取得公司登记,虚报注册资本数额巨大,后果严重或者有其他严重情节的行为。<sup>①</sup>

基于特定的历史背景,每一种罪行的设计都有其特定的立法目的,虚报注册资本罪也不例外。笔者认为,设置本罪在立法上至少出于以下三个方面的考虑:

##### (一) 规范公司设立行为、保障行政管理秩序

依法规范公司登记,实质上是保障市场经济条件下参与经济活动的特定主体具备一定的资格,以维护市场经济的有序化、规范化。因此,目前世界各国或地区均对公司的登记注册制定了详细的规范。但是,由于商法调控力度有限,行政处罚强度不足,仅仅委诸其调整,远远不能够达到规范公司登记的目的。正如庞

<sup>①</sup> 从笔者掌握的资料看,我国学者对本罪的定义并没有存在原则性的分歧,基本上都是对这一分则条文规定的转述。参见马克昌.经济犯罪新论:破坏社会主义经济秩序罪研究[M].武汉:武汉大学出版社,1998.154;陈立,主编.财产、经济犯罪专论[M].厦门:厦门大学出版社,2004.77;孙国祥,魏昌东.经济刑法研究[M].北京:法律出版社,2005.246.

德所言：“今天，在努力使法律秩序适应新愿望和新需求中，以及在努力满足变化着的社会和经济秩序的要求中，世界好像又在进入另一个这样的时代。世界到处都存在着一种对强力的明显崇拜，但是，从长远看，人们总会发觉强力只能是一种正义的工具而不可能有独立存在的依据。它的真正职能在于安全之中。”<sup>①</sup>因此，保障对公司的行政管理，治理公司登记过程中的严重违法行为，必须加强刑法的调控。首先，刑法调控最具强制性，它是其他调控手段的保障，没有刑法作后盾，其他部门法往往难以得到彻底贯彻实施。其次，由于资本的犯罪倾向性，加强刑法对公司登记的调控，势必加大其违法成本，起到警示世人的预防作用。对于犯罪主体而言，其人身自由、财产权利以及从事一定社会政治、经济活动的资格，都要受到严格的限制乃至被剥夺。最后，公司法实施以后，违反公司登记管理制度的行为层出不穷，严重破坏了立法者通过公司立法所试图建立的市场经济秩序，因此运用刑罚的武器整治此类不法行为、维护良好的市场经济运作秩序也就显得迫在眉睫了。

## （二）推动现代公司信用体系的建立

信用是现代市场经济活动的基本要求，通常认为，市场经济信用包括两个方面的内容：一方面，是指经济活动主体是否具备值得他人信任的因素，包括诚实守信等人格方面的因素和资本状况、经营能力等财产方面的因素；另一方面是指其履行义务的能力或水平等能为他人所信任的因素。近年来，我国市场经济秩序混乱，假冒伪劣、欺诈交易等形形色色的现象层出不穷，严重制约了我国经济的发展与市场经济秩序的形成，极大地损害了投资者和消费者的利益，造成人们对公司信用乃至社会信用的丧失。但是，由于市场机制本身存在天生的弱点，单纯依靠自律无法消除这种缺陷，还必须根据市场经济的特点和需要，介入法律的调控，维护公平竞争的市场经济秩序。而法律对公司诚实守信的引导，实质上是通过法律义务的设定、履行而形成一种法律机制，从而通过外部约束促使各方当事人严格履行法定义务。作为一种法律机制，信用是通过信息的传递、披露、监督等环节的良性运作来发挥作用的。因此，要求相关利益主体及专业的信息咨询、信息提供机构与人员必须及时、准确、客观、真实、全面地传递和披露信息。只有这样，才能切实有效地改变经济活动中的信息不完备、不对称的现象，构建公

<sup>①</sup> [美]罗·庞德.通过法律的社会控制,法律的任务[M]. 沈宗灵,董世忠译,北京:商务印书馆,1984.88.

公司的诚信体系。我国刑法规定虚报注册资本罪,通过对虚报注册资本行为的惩处,揭示立法对公司信息欺诈的否定性评价,积极引导公司合法、诚信经营,推动现代公司信用体系的建立。

### (三) 保护公司财产所有权

财产是形成公司法人人格的基础,无财产即无人格。根据公司法原理,公司以其全部财产承担无限责任,股东只以其出资承担有限责任,因此,财产更是公司承担责任的物质保障。有鉴于公司财产在其运作过程中的这两个重要作用,我国刑法给予了高度的重视,在分则条文的设计中多处体现这一精神,本罪即是其中之一。注册资本是成立公司的法定条件之一,是公司财产的初始组成部分。但是,公司财产与个人财产所最大不同者,在于对财产的监管力度的不同。通常,个人对自我财产的控制力度比较强,对其形成、流向等动态都有严格的把握;而公司由于其人合性,各个股东或者发起人的利益、动机不同,并且公司作为一个组织体,是拟制的法人,并不能对自己的财产进行有效的监管,内部人员侵害公司财产的现象相当普遍。特别是 80 年代出现的皮包公司现象,行为人利用空壳“公司”进行欺诈交易,极大地破坏了市场经济秩序和社会的稳定。因此,必须介入外部力量进行监管,才能够形成有效的保护。虚报注册资本罪正是这外部力量的最后一道保护线。

## 二、虚报注册资本罪的犯罪性质

首先,成立本罪必须以违反公司法的相关规定为前提,因此,学者一般将其归为法定犯(行政犯)的类型。早在罗马法时代,就有自体恶(*mala in se*)和禁止恶(*mala prohibita*)之分。1885 年意大利犯罪学家拉斐尔·加罗法洛(R. Carofalo)正式提出了自然犯与法定犯的概念。在他看来,所谓的自然犯,是指以违反人类本来具有的爱他感情中最本质的怜悯之情(如剥夺他人生命)和正直之情(或诚实之情,如抢劫他人财产)的行为;所谓的法定犯是指并非违反怜悯和正直这两种道德感情,而是由法律硬性规定的犯罪。前者是那些没有哪个文明社会会拒绝把它们列为犯罪并加以惩处的行为;后者是那些因时、因地、因国而由法律任意列为犯罪并加以惩处的行为。<sup>①</sup>由此可见,法定犯以违反法律规定为条件。而之所以实行注册资本制度,规定设立公司必须达到法定最低注册资本,是公司法等

<sup>①</sup> [意]拉斐尔·加罗法洛.犯罪学[M].利特和布朗公司,1911.5.

相关法律、法规规范的结果。在没有规定最低注册资本的国家或者地区，其刑事法规范并不存在这一罪名。因此，本罪属于法定犯的范畴。

其次，本罪还是一种经济领域的法定犯，属于典型的经济犯罪。从刑法学的角度对经济犯罪的界定，根据国内新近的研究成果，大致有最广义的经济犯罪概念、中经济犯罪概念、狭义经济犯罪概念三种不同的观点。国外较有影响力的见解包括德国刑法学者林德曼(Curt Lindemann)提出的“对经济生活的超个人的(社会的)法益的侵害”。此外，美国把经济犯罪的概念从白领犯罪发展到商业犯罪，即指“除非暴力的诈欺等之外，还包含有非诈欺对政府、环境、雇员等负有社会责任的人——自然人和法人违反有关社会管理法规的行为”。我国台湾地区刑法学者林山田认为：“经济犯罪乃指意图谋取不法利益，滥用经济秩序赖以存存的诚实信用原则，违反所有直接与间接规范经济活动之有关法令，而足以危害正常之经济活动，干扰经济生活秩序，甚至于破坏经济结构的财产或图利犯罪”，<sup>①</sup>等等。尽管由于经济犯罪的复杂性、历时短等原因，人们对这一犯罪现象的认识还有待深化，迄今为止，也没有哪一种学说能够准确地界定其外延和内涵。但是，从上述的见解中，至少可以说，学者们基本上都是同意将这种违反有关规范经济活动法规的行为认定为经济犯罪的。其实，笔者认为，经济犯罪必须发生在经济活动过程中，但是由于经济犯罪范围广泛，社会危害性程度不一，因此必须结合政策上的考量划定一个概括性的标准。通常，这种标准就是严重违反国家经济管理制度，侵害或者危害市场经济秩序的行为。

## 第二节 注册资本犯罪的比较法考察

考察世界各国或地区规范注册资本犯罪的立法史，我国刑法典设置虚报注册资本罪这一罪名可以说是一个特例。但是，由于目前世界上大多数国家或者地区均在公司法典或者商法典里面规定了公司注册资本制度，为了维护这一制度，制裁对公司注册资本的犯罪行为，也大都制定了相应的罚则。它们虽然在罪名或者犯罪构成方面大相径庭，但基本上都囊括了对公司注册资本犯罪的规定。而没有规范注册资本犯罪的国家或地区，则是基于其特定的公司法理论。下面选取一些

<sup>①</sup> 详见孙国祥、魏昌东.经济刑法研究[M].北京:法律出版社,2005.29—31.



Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库